

IESVS, MARIA, IOSEF.

IN PROCESSV DOCTORIS CALISTI RAMIREZ.

S V P E R

CAPELLANIA LOCI DE VAGVENA

Por el Racionero Geronimo Gil.



Viendose informado por parte del Racionero Geronimo Gil sobre la causa de la Capellania de la Iglesia del Lugar de Vagvena, a la qual ha sido presentado por los Jurados de dicho Lugar Patronos, y obtenido colacion, auindose opuesto dicho Calisto Ramirez, ha sido v.m. seruido de comunicar dos dudas.

PRIMERA DUDA.

EL processo ad futuram rei memoriam hecho, para incluirse vno en vn parentesco, no necessita de citacion de parte, y aunque los testigos, nulliter essent exhibiti ex defectu citationis, en el processo, constando como en nuestro caso, se actitò el proceso, mas ha de cien años, la antigüedad del tiempo basta, para presumir, que en dicho processo interuinieron los requisitos, y solemnidades necesarias para la subsistencia del processo.

A

Dos

Dos dificultades contiene esta duda. La primera, si es menester citacion de parte en el processo ad futuram rei memoriam.

La segunda, si la antigüedad del tiempo puede suplir el defecto de la citacion.

Para el desempeño desta duda supongo, que vna de las nulidades eficaces, que inualidan la sentencia, es la q̄ resulta del defecto de citaciō; *inter omnes nullitates, illa qua resultat ex defectu citationis, potentissima est, ita Vant. de nullit. ex defect. cit. num. 1.* y dà la razon: *quia citatio defensionem respicit, la qual cum dimanet à iure naturali, l. vi vim, ff. de iust. & iur. l. 1. §. cum arietes, ff. si quadrup. pau. feci. dicat. nemini est deneganda, l. defensionis facultas, C. de iure fisci, cap. cum inter de excep.* y por este fundamento, la excepcion que dimanat, & prouenit à defectu citationis, non reijcitur ab statuto, et omnibus exceptionibus reiectis, quia præcipuum defensionis fundamentum, est citatio, *Menoch. lib. 2. præf. pr. 48. num. 11. qui plures allegat, y por tener seguro el principio, no me detengo mas en su corroboracion.*

Que la solemnidad de la citacion, sea sustancial para el processo, ad futuram rei memoriam, ita vt absque ea, la deposicion de los testigos no sea de valor alguno, lo decide la Rota, *apud Farina. decis. 556.* la qual en terminos propone in principio: *Domini dixerunt nõ esse adhibendam aliquam fidem testibus exhibitis pro parte R. D. Episcopi Tudertini, quia fuerunt examinati ad perpetuam rei memoriam, & parte non citata; ita etiam tenent Gloss in cap. Albericus, verb. Publicam de testibus, Panormit. in d. cap. & cap. significauit, eod. tit. Riccius decis. 87. num. 16. Ancar. cap. quoniam frequenter, num. 9. vers. Item testes, vt lite non contest.*

Y en tanto es verdad, que la citaciō es requisito esencial, ad validitatem dicti processus, vt ex *Farinat. quest.*

76. num. 141. que aunque no conste de parte interessada, a quien se pueda hazer dicha citacion, adhuc en este caso, debet fieri generalis citatio per edictum contra omnes sua interesse putantes; *idem Farinat. d. quest. num. 149. V ant. loco supr. citat. num. 141. cap. fin. §. vocatione de elect. in 6. Bart. in l. si eo tempore, C. de remis. pignor. §. in l. si vacantia, C. de bonis vacant. Rota decis. 193. p. 2. diuers. num. 15.* luego constando por la inspeccion del processo, que no huuo citacion, ni particular, ni general, requisito tan preciso como queda ponderado, se sigue, que ex defectu illius omnis processus corrui, *Ludovic. decis. 517. num. 1. ex cap. cum. dilecta de rescriptis*, con que queda respondido a la primera dificultad de la duda.

La segunda se funda en la regla, que antiquitas inducit praesumptionem, vt omnia in quolibet actu censcantur solemniter interuenisse; pero esta tiene muchas falencias, y sub distinctione los DD. la admiten, *Menoch. lib. 2. praesumpt. praes. 78.* disputando ex professo la materia, en el *num. 12.* diz e, que las solemnidades non aliter in sententia praesumuntur, quam si in actis enuntiatio earum appareat, quo in casu antiquitas temporis adiuuata cum enuntiatione, operatur, sine dubio solemnitates interuenisse punctim, *Decius cons. 36. num. 8. §. cōs. 193. num. 3. Purpurat. in Authen. si quis in aliquo, C. de adend. Gozadin. cons. 11. num. 11. in fin. Vero. decis. 281. num. 17. §. bene explicat Tiraquel. de praescription. §. 1. gloss. 4. pag. 59. vers. Istis autem, Couarru. pract. quest. cap. 9. num. 7.* luego no auiedo enunciacion de citacion en dicho processo, sola la antiguedad sin otra congetura, no obra el suplemento della; quia solemnitas quae non enunciatur, & de qua instrumentum non loquitur, nunquam praesumitur, *Socin. Iunior cons. 56. viso puncto, §. scripturis numer. 21. §. sequent. ubi quam plures allegat;* y assi *Menoch. lib. 2. praesumpt. praes. 33. nu. 19. §. 27.*

y *Mascar. de probat. concl.* 1007. dicen, que se deuen interpretar los DD. que atestan, que ex temporis antiquitate præsumuntur solemnitates, idest si aliqua ennuntiatio, vel coniectura appareat, optime *Bursatus cons.* 24. num. 1. *Gonzalez super 8. reg. Can. gloss.* 63. num. 19.

Corroborase lo dicho con lo que refiere *Natta en el cons.* 162. num. 15. i. p. donde suponiendo, que la antigüedad del tiempo suple las solemnidades, y se presumen auer interuenido todas las precisas para la validad del acto, dice que esta regla tiene dos falencias, y limitaciones. La primera, que quando de la inspeccion del instrumento consta, que no interuino la solemnidad, tunc cessat præsumptio. La segunda es, quando agitur de præiudicio tertij, que tampoco se presume, ambas a dos militan en nuestro caso; porque del mismo processo consta no precedio la citacion; luego ex consequenti, segun la doctrina de dicho *cons.* no se deue presumir interuino, que aya perjuizio de tercero, manifeste apparet; por lo qual no puede tener lugar dicha regla, *Alex. cons.* 1. col. penult. vol. 4. *Deci. in cons.* 13. col. 1. & *cons.* 627. in fin. *Socin. cons.* 2. vol. 3. & quia nulla est maior probatio, quàm rei euidencia; vt notat *Innocent. in cap. proposuiste de probationib. facit l. emptor. in prin. ff. de act. empt. & semper præsumptio cedit veritati, l. fin. in prin. ff. quod met. caus. l. scriptura in fin. ff. de iur. dot. Ludouis. decis.* 416.

Y que la solemnidad de la citación no se presume auer interuenido en vn acto, solo por la antigüedad del tiempo, lo prueba *Paulo de Castro plenissime, in cons.* 81. in causa qua vertitur, col. 3. num. 3. vers. 3. inducitur, lib. 2. el qual hablando en terminos ajustados, a lo que por esta parte se pretende, resuelue, que quando consta del processo, no auer interuenido la citacion, etiam per lapsum temporis 200. annorum, no se presume; quia quando ex facie instrumenti apparet, quod non interfuit citatio ad

sententiam, non statuit dictæ præsumptioni propter antiquitatem temporis, quia sublata est, propter euidentiā facti; ita sentit *Afflict. decis. 107. num. 5. 6. 7. Ludouif. decis. 116.* quia cum ex inspectione actorum constet, de non citatione, non est locus præsumptioni, *Dec. cons. 400. n. 8. Aretin. cons. 38. col. 2. vers. 2. Craue. in cons. 35. n. 5. Soccin. cons. 2. vol. 3. n. 8.* nam si constat de initio vitioso, non præsumitur solemnitas, *Ancar. cons. 82. n. 7. Tusch. litt. S. concl. 325. num. 4.*

Y aunque de las doctrinas referidas parece queda sin dificultad la duda, no obstante, en confirmacion della se oponen las *decis. de Rota 333. - 92. apud Puthe.* en las quales, la duda de dichas decisiones era, sobre si el transumpto estaua exhibido en forma probante; obstauan q̄ auia defecto de citacion, y que del mismo transumpto constaua, y por consiguiente, que faltando la citacion, no podia hazer fee, ni tener valor alguno; y no obstante lo opuesto, decidieron, y determinaron, que el transumpto estaua en forma probante, porque la solemnidad de la citaciō se presumia auer interuenido en dicho transumpto, por auerse exhibido, auia mas de 30. ò 40 años, la qual antigüedad es bastante para inducir interuencion de dicha solemnidad.

Pero esto no obsta, a lo que se ha ponderado, ni es releuante para elidir la justicia, que por mi parte se pretende, porque la citacion no es requisito esencial para subsistencia, ni valor del transumpto, porque puede tener, y surtir en efecto, absque eo quod citatio in eo reperiat, ita *Mascar. de probat. concl. 392. num. 7.* y assi como en dichas decisiones no aya instrumento, que ad sui validitatem indigeat citatione, del qual cōste, si la huuo, ò no, entra la regla general, que ex antiquitate tēporis, se presume, que interuinieron las solemnidades necessarias en el acto; pero en nuestro caso, que apparet instrumentū,
quod

quod ad sui validitatem indiget citatione, y por tenor del dicho, con evidencia se colige no la huvo, no puede la antigüedad del tiempo suplir dicha solemnidad, *quia solemnitates quæ stant, intrinseca actus, si non opponantur, ex ipso probatur, quod non interuenerint, ut quando producitur totus processus, & non apparet de citatione* (que es nuestro caso) ita eleganter *Mascar. concl. 392. n. 7. Alexand. cons. 218. ponderatis num. 11. & seqq. idem Alex. cons. 1. vers. Receditur, Casan. cons. 44. à nu. 117. cum seqq.* con que queda satisfecho a la primera duda.

Segunda duda.

QUE dicho processo està corroborado, cõ senten-
cia antigua, y que en virtud della, se presumen, a-
uer interuenido, todas las solemnidades en dicho proces-
so, y que ha passado en cosa juzgada, y asì obsta la ex-
cepcion.

Las dificultades que nacen desta duda, se rēdu-
cen, a que por la autoridad de la sentencia antigua, se pre-
sumen, auer interuenido las solemnidades necesarias pa-
ra el valor del acto, y que auiendo passado en cosa juz-
gada, nace la excepcion contra los q̄ se opusieron a ella.

Pero his non obstantibus, se satisfaze, ex seqq. *Meno. lib. 2. præsumpt. præf. 68.* hablando, quando pro sententia præsumatur, quoad acta, & processum, & pro solemnita-
tibus ordinem iudiciarum respicientibus, discurrendo
por algunos casos, en que se presume por la sentencia,
respetto de las solemnidades; en el num. 16. propone, q̄
tunc præsumitur pro sententia, quando acta iudicij, & pro-
cessus, enuntiata fuerunt in ea, y que esta presumpcion
solo tiene lugar, respecto del que fue condenado, pero no
respecto del tercero: *hoc sanè casu, nulla est pro sententia
præsumptio, quæ huic tertio noceat, neque assertioni iudi-*
cis

7
cis statur pro solemnitatibus sententia; ita Crauei a
de antiq. temp. p. 2. n. 11. Alexan. cons. 42. viso proces. lib.
4. Deci. cons. 42. vers. Secundo deducitur; y dá la razón,
porque en este caso, el valor dela sentencia, nace del cō-
sentimiento, y tolerancia de las partes, que no se valierō
de las excepciones, pudiendose valer para impedir el efe-
cto de la sentencia, la qual tolerancia no se presume en
el tercero, Menochi. loco supra citato.

Todo lo dicho tiene lugar, etiam in sentētia antiqua
nam adhuc pro ea, in praiudicium tertij non præsimitur,
Rota Lucana decis. 52. num. 25. § 32. Menoch. cons. 1.
num. 79. Ceph. cons. 441. num. 72. Paul. de Castr. cons.
99. num. 3. vol. 2. Afflict. decis. 173. num. 3. Masc. cons.
1322. Y ex consequenti, a mi parte cum loco tertij habea-
tur, no le puede obstar, porque entra la regla, *qua res in-
ter alios acta alijs non nocet*, l. *sapē*, ff. de re. iud. Vero. cōs.
142. num. 42. Casan. cons. 10. num. 52.

Y que en nuestro caso, no aya de perjudicar la senten-
cia dada, en virtud de dicho processo, manifeste apparet,
con lo que en el num. 21. refiere Menoch. d. *præsump.* que
quando *producuntur acta, ex quibus constat, de nullita-
te, aut iniustitia sententia, tunc verè, & clarè probari di-
citur nullitas, & iniustitia, nec tractari potest de aliqua
præsumptione pro ipsa sententia*; ita Aret. cons. 62. in fin.
Ias. in l. 4 §. *condemnatum*, col. 2. ff. de re. iud. luego cōs-
tando de la nulidad del processo, ex defectu citationis,
tiene lugar el q̄ la sentencia sea nula, y por consiguiente,
cessen todas las presunciones q̄ por ella se pueden tener.

Que la excepcion de la cosa juzgada, no le obste a mi
parte, procede sin dificultad; porque aunque la sentencia
huuiesse passado en cosa juzgada (*sine præiudicio veri-
tatis*) adhuc, no le obstaua la excepcion, porque *exceptio
rei iudicatæ, non procedit in præiudicium tertij contra
quem pronuntiatum non est, quia contra cum non præ-*
sumi-

sumitur presentia, Craue. de ant. temp. p. 2. nu. 42. Socin.
cons. 158. à num. 12. Tusch. litt. E. cons. 383. Paul. de
Castr. cons. 99. Et quam plurimi alij.

De todo lo qual tengo por segura la justicia de mi par
te, y mas fundandose la del contrario solo en las presun
ciones que la antigüedad del tiempo suplen; porque en
este caso tiene lugar el consejo de Natta 162. num. 29.
*Presumptionem hanc friuolam esse, Et fragilem, Et nõ
attenditur apud graues viros, Et bona litteratura, Et
conscientia, cum sit presumptio hominis, Et non iuris, Et
sic vana, Et tamquam picta nebula in pariete, Et quia
qui se defendit tempore circumuentioni uti videtur sub
censura.* En Çaragoça a 18. de Setiembre 1648.

El Doct. Francisco Estanga.